

На правах рукописи

ХАМИТОВА ГУЛЬЧАЧАК РАДИКОВНА

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ
ПОЛОЖЕНИЕ ВАЛЮТНЫХ БИРЖ**

**Специальность: 12.00.03. – гражданское право; предпринимательское
право; семейное право; международное частное право**

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Казань – 2005

Работа выполнена на кафедре гражданского права и процесса
ГОУ ВПО «Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-
Ленина»

Научный руководитель:	доктор юридических наук, профессор Фаткудинов Зефар Максимович
Официальные оппоненты:	доктор юридических наук, профессор Егiazаров Владимир Абрамович кандидат юридических наук, доцент Абдулвагапов Ракиф Габдулмаликович
Ведущая организация:	Государственное образовательное учреждение Высшего профессионального образования «Российский государственный торгового –экономический университет»

Защита диссертации состоится «01» декабря 2005 г. в «___» часов на заседании диссертационного совета Д. 212.081.13 при ГОУ ВПО «Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина» по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке им. Н.И. Лобачевского Казанского государственного университета.

Автореферат разослан «___» октября 2005 г.

Ученый секретарь диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент

А.Р. Каюмова

Общая характеристика работы

Актуальность темы диссертационного исследования. Переход России к рыночным формам хозяйствования потребовал в рамках трансформации экономической системы создания новых институтов, не присущих плановой экономике. Это привело к изменению традиционных и образованию новых форм торговли, послужило объективной основой возрождения в России биржевой торговли и базовых инструментов этой торговли - товарных, фондовых и валютных бирж.

Организация биржевой торговли при помощи бирж в масштабе государства на сегодняшний день выступает одним из направлений публичной политики в экономической сфере. При этом становится совершенно очевидным, что без эффективной частноправовой и публично-правовой регламентации валютной сферы, включая и деятельность валютных бирж, рыночные отношения России не смогут дальше нормально развиваться, а, следовательно, процесс интеграции валютного рынка России в мировой валютный рынок может затянуться на очень долгие годы. Поэтому в этом смысле наиболее актуальным является укрепление нормативной правовой базы валютной политики, важнейшей составной частью которой выступает правовое обеспечение функционирования валютных бирж. В свою очередь, в основе такого правового нормирования лежит развитой частноправовой элемент – закрепление соответствующего нынешним экономическим реалиям гражданско-правового положения валютной биржи.

Как показывает отечественный и зарубежный опыт, становление и развитие современных биржевых институтов возможно не только при наличии адекватных экономических предпосылок, но и при условии надлежащего правового обеспечения. Подобное правовое обеспечение возможно лишь тогда, когда у законодателя вслед за юридической наукой будет выработано адекватное представление о правовой сущности валютной биржи. Естественно, что обозначенная сущность теснейшим образом связана с гражданским

правом и проявляется именно в этой области. Такое положение вызвано к жизни тем обстоятельством, что любая биржа вообще и валютная, в частности, на сегодняшний день представляет собой специальным образом организованное и по-особому функционирующее юридическое лицо, субъект гражданского права, действующий в области организованной оптовой торговли тем или иным товаром, включая и валютные отношения.

Валютный рынок как область функционирования валютных бирж в правовом аспекте можно исследовать с разных позиций – с точки зрения частного права, так и с позиций публично-правового регулирования. Однако публично-правовая характеристика субъектов валютного рынка во многом определяется спецификой их гражданско-правового положения. Поэтому целесообразно первоначально исследовать для цели как частного, так и публично-права особенности гражданско-правового положения валютной биржи. Прежде всего, в данном аспекте необходимо рассмотреть эффективность текущего правового закрепления института валютных бирж, в том числе и в контексте правового стимулирования их деятельности. Именно от указанной эффективности во многом зависит стабильность валютного рынка.

Оценивая в целом актуальность настоящего диссертационного исследования, следует обратить внимание и на ее научную составляющую. В теории гражданского права важными практически всегда являются исследования ряда проблем правосубъектности и сделок (договоров). Именно эти две проблемы частноправового характера и соединяются при исследовании правового положения валютных бирж. Тут стоит учитывать, что если правовой статус того или иного участника гражданских отношений связан с категорией правосубъектности, то особенности его правового положения, кроме того, базируются и на специфике соответствующей частноправовой деятельности, т.е. на договорах совершаемых данным субъектом. Таким образом, исследование правового положения валютных бирж как специальных субъектов гражданских правоотношений предполагает анализ не только научных про-

блем правосубъектности, но и рассмотрение основных категорий сделок совершаемых валютной биржей.

Все выше обозначенные факторы и причины позволяют считать проблематику гражданско-правового положения валютных бирж в Российской Федерации актуальной как с научно-теоретической, так и с практической точек зрения. Именно этим и обуславливается необходимость настоящего диссертационного исследования.

Степень разработанности темы. Обозначенные актуальные проблемы правового регулирования, в том числе и гражданско-правового характера, в такой плоскости в отечественной юридической литературе в комплексе еще не исследовались. Отдельные же стороны названной проблематики рассмотрены в трудах таких ученых – юристов, как А.В.Аграновский, В.Н.Белов, В.С.Белых, Я.А.Гейвандов, А.Д.Голубович, Е.Г.Волкова, В.Н.Додонов, В.В.Долинская, Н.Г.Доронина, А.В.Емелин, О.А.Красноперова, Н.Ю.Круглова, В.Е.Крутских, А.В.Малько, Н.И.Матузов, А.И.Саркисянц, Н.И.Химичева, Г.Ф.Шершеневич и других.

Изучению современных вопросов специфики правового положения валютных бирж были посвящены, в частности, работы С.А.Приходина, Н.Г.Семилютиной. Экономическое положение валютных бирж рассматривалось в трудах исследователей-экономистов Е.В.Афанасьева, Н.Д.Маргорина, В.В.Сухачева, А.Г.Герасимова и ряда иных авторов.

Между тем, в области правовой регламентации положения валютных бирж пока нет убедительных ответов на такие немаловажные научные и научно-практические вопросы, в частности, как: что следует понимать под правовым статусом валютной биржи с точки зрения его соотношения с категорией правовое положение; в чем состоит сущность валютной биржи как субъекта гражданских правоотношений; какова специфика структуры валютной биржи, выступающей в качестве юридического лица; в чем состоят особенности правового режима имущества валютных бирж; каков правовой механизм подключения российских валютных бирж к международным валют-

ным операциям и как разрешить правовыми средствами проблему валютной безопасности страны в продолжающихся условиях либерализации валютного рынка. Таким образом, можно сделать обобщающий вывод, что существующий на сегодняшний день уровень разработки правового положения валютных бирж нуждается в существенном повышении. Соответственно, теоретическая, научная и практическая значимость, а также недостаточная изученность обозначенных выше проблем, предопределили выбор темы настоящего исследования, его цель, задачи, предмет и структуру.

Цель и задачи исследования. Целью диссертации является исследование теории и практики современного гражданско-правового положения валютных бирж, а также разработка рекомендаций по совершенствованию действующего законодательства в данной сфере.

Эта цель предполагает решение таких **задач**, как:

- 1) анализ соотношения правовых понятий «правовое положение» и «правовой статус» в области действия гражданского права, включая и сферу отношений с участием валютных бирж;
- 2) исследование правовой сущности валютной биржи как субъекта гражданских правоотношений;
- 3) выявление особенностей структуры валютной биржи как юридического лица;
- 4) анализ имущественных и законодательных основ функционирования валютных бирж, в том числе рассмотрение особенностей правового режима имущества валютной биржи;
- 5) исследование специфики правоспособности валютной биржи и особенностей ее реализации;
- 4) исследование существующей совокупности частноправовых и публично-правовых стимулов функционирования валютных бирж;
- 6) разработка предложений, касающихся совершенствования законодательства о валютных биржах, в том числе и практических рекомендаций,

направленных на развитие тенденции по либерализации законодательства о валютном рынке;

7) обоснование правовых аспектов подключения национальных валютных бирж к международным валютным операциям.

Предмет диссертационного исследования. Предметом исследования явились непосредственно те основные предписания российского законодательства, которые прямо либо косвенно касаются правового положения валютных бирж, а также практика применения указанного законодательства.

Объект исследования. Объектом диссертационного исследования выступают различные правовые способы и формы участия валютных бирж в развитии валютного рынка страны, включая и правовые средства регулирования валютных операций на микро-, макро-, и на международном уровне.

Методологическая и теоретическая основа исследования. Методологию исследования составил комплексный анализ современных нормативных правовых актов, определяющих гражданско-правовое положение валютных бирж, и практики его применения на основе сравнительно-правового, сравнительно-исторического, системно-структурного, формально-юридического и межотраслевого методов.

Теоретической основой исследования послужили научные взгляды и представления, воплощенные в современной юридической, в том числе и цивилистической, науке в целом, а также суждения, применительно к теме диссертации и связанной с ней смежных проблемах, содержащихся в трудах отечественных ученых – юристов, прежде всего в работах В.К.Андреева, С.Н.Братуся, А.В.Венедиктова, Д.М.Генкина, В.П.Грибанова, Н.Ю.Ерпылевой, О.А.Красавчикова, Л.А.Лунца, Б.И.Пугинского, М.Ю.Тихомирова, Б.Н.Топорнина, А.Е.Шерстобитова, Г.Ф.Шершеневича и других.

При написании диссертации учитывались применительно к теме исследования суждения, содержащиеся в работах экономистов: И.Т.Балабанова, Э.А.Барина, А.Г.Наговицина, И.Н.Платоновой и др.

В ходе диссертационного исследования проанализированы более 150 источников, которые в той или иной мере взаимосвязаны с проблемой правового положения валютных бирж.

Информационной базой работы послужили в первую очередь отечественное законодательство, статистические данные и материалы обобщенной практики.

Научная новизна работы заключается в комплексной разработке проблем правового положения валютной биржи как юридического лица, формулировке авторской концепции основ законодательного регулирования статуса валютных бирж в Российской Федерации. Кроме того, научная новизна работы выражается в выработке собственной модели разграничения правовых категорий «правовое положение» и «правовой статус», в определении сущности валютной биржи как участника гражданско-правовых отношений, в том числе и в определении особенностей образования данного субъекта, в обосновании специфической структуры валютной биржи как юридического лица, в установлении гражданско-правового содержания категории «валютное обращение», в выявлении целей нормативного оформления правового режима имущества юридического лица, в том числе и валютной биржи, в обосновании правовых основ системы государственной поддержки валютных бирж.

Элемент научной новизны присутствует во многих выводах, в том числе и в **выносимых на защиту**:

1. Диссертантом предложена авторская модель разграничения таких общих юридических категорий как «правовое положение» и «правовой статус» субъекта, отражающих и адекватные гражданско-правовые характеристики лица. Указанные категории соотносятся как общее и частное. Более общим понятием является правовое положение, которое включает в себя как

статическую сторону юридической квалификации лица - правовой статус - определяющую конкретное нормативное правовое состояние субъекта права (например, в качестве коммерческой организации и т.п.), так и динамическую сторону – правовое действие, позволяющее субъекту права взаимодействовать с другими лицами в правоотношениях.

2. Сформулирована авторская концепция правового положения и основ законодательного регулирования валютных бирж в Российской Федерации. Отечественные нормативные правовые акты, признавая валютную биржу в качестве юридического лица - коммерческой организации, одновременно фактически квалифицируют ее как организованный и регулярно функционирующий рынок по купле-продаже иностранной валюты, что тем самым выходит за рамки юридически очерченного режима, который свойственен любому коммерческому юридическому лицу. Поэтому валютную биржу следует охарактеризовать как экономико-правовое образование.

3. Сущность валютной биржи в качестве субъекта гражданских правоотношений образует совокупность следующих основных гражданско-правовых признаков: характер и объем правосубъектности (правоспособности) самой валютной биржи; специфика правосубъектности участников биржи как юридического лица, в целом, и как участников биржевых торгов, в частности; специфика образования, в том числе и приобретения специальной правоспособности валютной биржи.

4. Образование валютной биржи в качестве особого субъекта гражданских правоотношений следует признавать оконченным не с момента государственной регистрации, а со времени приобретения валютной биржей специальной правоспособности, т.е. с момента завершения лицензионного процесса (получения биржей лицензии). Соответственно, процедура образования валютной биржи представляет собой сложный юридический состав, включающий в себя два последовательных действия (относительно самостоятельных юридических факта): государственная регистрация биржи в качестве юриди-

ческого лица и завершение лицензионного процесса в форме получения лицензии.

5. Обосновывается существование специфической структуры юридического лица применительно к валютным биржам как одной из разновидности бирж. Строение валютной биржи - юридического лица - несопоставимо ни с одной из нормативно закрепленных конструкций юридического лица. При этом в структуре валютной биржи нужно выделить, с одной стороны, традиционные для всех юридических лиц волеобразующие и волеизъявляющие органы управления, а с другой стороны, наряду с указанными органами, функционируют также и специальные органы управления биржевыми валютными торгами и орган, разрешающий биржевые валютные споры. В компетенцию этих органов включается, соответственно, решение вопросов обеспечения организации и проведения биржевых валютных торгов, а также рассмотрение и разрешение юридических конфликтов между участниками биржевых валютных торгов.

6. В целях обеспечения реализации специальной правоспособности валютной биржи, а также организации эффективного публичного контроля за ее деятельностью, в структуре валютной биржи как юридического лица, совмещающей свою основную деятельность с иными разрешенными законом (дополнительными) видами, следует императивно, при помощи закрепления соответствующего правила в законодательстве, выделять отдельные подразделения, осуществляющие указанные дополнительные виды деятельности.

7. Выявлено, что установление в законодательстве специального правового режима имущества юридических лиц, в том числе и валютных бирж, должно одновременно преследовать три цели: во-первых, обеспечивать реализацию правоспособности соответствующего юридического лица, для валютной биржи – это обеспечение организации проведения биржевых валютных торгов и разрешения биржевых валютных споров; во-вторых, гарантировать интересы его кредиторов; в-третьих, охранять имущественные права участников (учредителей).

8. Валютные сделки, совершаемые на валютной бирже, следует в целом квалифицировать как элемент валютного обращения. При этом категорию «валютное обращение» с позиций гражданского права применительно к валютным биржам следует трактовать как совокупность действий субъектов валютных отношений по заключению, изменению, исполнению и прекращению биржевых валютных сделок.

9. Анализ действующего законодательства РФ о валютном регулировании и валютном контроле показывает, что правовой статус валютной биржи в сфере валютного обращения и валютного контроля весьма близок к статусу кредитной организации в данной области. Отмеченное сходство выражается, прежде всего, в том, что:

- как и для кредитных организаций, для валютных бирж требования к порядку открытия счетов (вкладов) в банках за пределами территории РФ, проведения по указанным счетам (вкладам) валютных операций, а также представления отчетов о движении средств по этим счетам (вкладам), устанавливаются не правилами ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле», а предписаниями Центрального банка РФ, принятыми на основе данного акта;

- обязательная продажа части валютной выручки может быть осуществлена как через уполномоченный банк, так и посредством валютной биржи;

- контроль за валютными операциями в обоих случаях (в отношении обоих субъектов) осуществляет только Центральный банк РФ;

- валютная биржа обеспечивает осуществление расчетов по биржевым валютным сделкам.

10. Диссертантом предлагается произвести кодификацию норм действующего законодательства о биржах и биржевой деятельности. Для этой цели следует принять федеральный закон «О биржах и биржевой деятельности». Здесь необходимо сформулировать как общие нормы, касающиеся всех бирж («Общие положения» указанного федерального закона), так и специ-

альные нормы, посвященные их отдельным видам (валютным, фондовым, товарным биржам – отдельные главы данного акта). В этом же акте целесообразно нормативно закрепить систему государственной поддержки (государственного стимулирования) валютных и иных бирж, включающую в себя частноправовые (организация соответствующего страхования, льготного кредитования валютной биржи и ее участников и др.) и публично-правовые элементы (налоговые льготы, стимулирование в области учета и отчетности, лицензирования и проч.).

11. В целях унификации правового статуса валютной и иных видов бирж, законодателю следует более последовательно закрепить специальный характер правоспособности валютной биржи. Соответственно, определение валютной биржи, данное в п.1 ст.1 ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле», должно быть сформулировано следующим образом (изложено в следующей редакции): «валютные биржи – это юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации, основной целью деятельности которых является организация биржевых торгов иностранной валютой в порядке и на условиях, которые установлены Центральным банком Российской Федерации».

12. Исключения из нормативного правила (принципа) о специальной правоспособности валютной биржи должны быть сформулированы в законодательстве такие же, как и для иных видов бирж. Валютной бирже должно быть прямо разрешено осуществлять ограниченный перечень отдельных видов деятельности – это иные виды биржевой деятельности, а также виды деятельности, обеспечивающие достижение основной цели деятельности биржи – осуществление ряда расчетных операций по биржевым сделкам, издательская и арендная деятельность (по аналогии с фондовой биржей).

Теоретическая и практическая значимость исследования. Сформулированные в диссертации выводы позволяют внести определенный вклад в решение ряда дискуссионных вопросов теории гражданского права, связанных с правовым положением валютных бирж в Российской Федерации.

Практическая значимость исследования заключается в возможности использования выводов в правотворческой, правоприменительной, научно-исследовательской и учебно-преподавательской деятельности при чтении лекций, проведении семинарских занятий, иной форме учебной деятельности по дисциплинам «Гражданское право», «Коммерческое право», «Предпринимательское право».

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена и обсуждена на кафедре гражданского права и процесса ГОУ ВПО «Казанский государственный университет им. В.И. Ульянова-Ленина», где также проведено ее рецензирование.

Основные положения и теоретические выводы, содержащиеся в диссертации, докладывались и обсуждались на научно-практических конференциях различного уровня.

Результаты настоящего диссертационного исследования опубликованы в монографических работах и научной статье.

Структура диссертации. Диссертация включает введение, три главы, объединяющие шесть параграфов, заключение, список нормативных правовых актов, материалов судебной практики и специальной литературы.

Основное содержание работы

Во **введении** обосновывается актуальность темы исследования, излагаются цель и задачи исследования, оценивается уровень научной разработанности (научной новизны) и практической значимости выбранной темы, раскрываются методологические и теоретические основы работы, формулируются основные положения, выносимые на защиту.

В **главе 1 «Правовая сущность валютной биржи как участника гражданских правоотношений»** исследуются основные элементы, составляющие содержание категории правовой сущности валютной биржи: право-

вой статус валютной биржи как юридического лица и специфика положения валютной биржи в системе субъектов валютных правоотношений.

В § 1 «Правовой статус валютной биржи как юридического лица» сформулирован вывод о необходимости разграничения таких общих юридических категорий как правовое положение и правовой статус субъекта, отражающих и адекватные гражданско-правовые характеристики лица. Указанные категории соотносятся как общее и частное. Более общим понятием, по мнению диссертанта, является «правовое положение», которое включает в себя как статическую сторону юридической квалификации лица (правовой статус), определяющую конкретное нормативное правовое состояние субъекта права (например, в качестве коммерческой организации и т.п.), так и динамическую сторону – правовое действие, позволяющее субъекту права взаимодействовать с другими лицами в правоотношениях.

Автором сделан вывод о том, что отечественные нормативные правовые акты, признавая валютную биржу в качестве юридического лица - коммерческой организации, одновременно фактически квалифицируют ее как организованный и регулярно функционирующий рынок по купле-продаже иностранной валюты, что тем самым выходит за рамки юридически очерченного режима, который свойственен любому коммерческому юридическому лицу. Поэтому валютную биржу следует охарактеризовать как экономико-правовое образование.

Обосновывается существование специфической структуры юридического лица применительно к валютным биржам как одной из разновидности бирж. Сравнительно-правовой анализ валютной биржи с иными юридическими лицами показывает, что строение валютной биржи - юридического лица - несопоставимо ни с одной из нормативно закрепленных конструкций юридического лица. При этом в структуре валютной биржи нужно выделить, с одной стороны, традиционные для всех юридических лиц волеобразующие и волеизъявляющие органы управления, а с другой стороны, наряду с указанными органами, функционируют также и специальные органы управления

биржевыми валютными торгами и орган, разрешающий биржевые валютные споры. В компетенцию этих органов включается, соответственно, решение вопросов обеспечения организации и проведения биржевых валютных торгов, а также рассмотрение и разрешение юридических конфликтов между участниками биржевых валютных торгов.

В целях обеспечения реализации специальной правоспособности валютной биржи, а также организации эффективного публичного контроля за ее деятельностью, в структуре валютной биржи как юридического лица, совмещающей свою основную деятельность с иными разрешенными законом (дополнительными) видами, следует императивно, при помощи закрепления соответствующего правила в законодательстве, выделять отдельные подразделения, осуществляющие указанные дополнительные виды деятельности.

Сущность валютной биржи в качестве субъекта гражданских правоотношений образует совокупность следующих основных гражданско-правовых признаков: характер и объем правосубъектности (правоспособности) самой валютной биржи; специфика правосубъектности участников биржи как юридического лица, в целом, и как участников биржевых торгов, в частности; специфика образования, в том числе и приобретения специальной правоспособности валютной биржи.

Образование валютной биржи в качестве особого субъекта гражданских правоотношений следует признавать оконченным не с момента государственной регистрации, а со времени приобретения валютной биржей специальной правоспособности, т.е. с момента завершения лицензионного процесса (получения биржей лицензии). Соответственно, процедура образования валютной биржи представляет собой сложный юридический состав, включающий в себя два последовательных действия (относительно самостоятельных юридических факта): государственная регистрация биржи в качестве юридического лица и завершение лицензионного процесса в форме получения лицензии.

В § 2 «Валютная биржа в системе субъектов валютных правоотношений» исследуются особенности субъектного состава складывающихся отношений на валютном рынке с участием валютных бирж. При этом диссертантом оценивается место валютной биржи в системе субъектов валютных правоотношений.

Проведенный диссертантом анализ показывает, что с теоретической и методологической точек зрения, институт «субъектов валютных правоотношений» (а к ним напрямую относится и валютная биржа, поскольку осуществляет свою деятельность с использованием иностранной валюты) не получает должного развития в цивилистической науке. Такое положение обусловлено, на наш взгляд, рядом причин. В частности, действующее российское законодательство не дает легального научно обоснованного определения понятия «валютного регулирования» и понятия «валютного контроля». Кроме того, и полагаем, что это основное – зачастую в юридической науке большинство вопросов, связанных с валютой, относят к финансово-правовой области. Вместе с тем, практика свидетельствует и об обратном - о существенном значении гражданско-правового регулирования валютной сферы. По сути, без данного регулирования нет эффективно функционирующего валютного рынка.

Нормативное закрепление значения терминов «валютное регулирование», равно как и категории «валютный контроль», в федеральном законе позволило бы исключить возможность их двоякой трактовки на любом уровне. С другой стороны, в действующем законодательстве подчеркивается самостоятельная роль валютного контроля, который признается одним из методов правового регулирования внешнеэкономической деятельности. В частности эта норма закреплена в ст.7 Федерального закона от 18 июля 1999 года № 183-ФЗ «Об экспортном контроле».

В диссертации автором обосновывается, что с точки зрения своей экономической сущности валютная биржа представляет собой инструмент регулирования валютного рынка. Такое экономическое положение валютной

биржи находит свое отражение в действующем законодательстве, оформляющем биржу уже как правовое средство воздействия на валютный рынок. В данном качестве валютная биржа представляет собой устанавливаемое правом в целях обеспечения экономического баланса средство саморегуляции валютного рынка.

Валютные сделки, совершаемые на валютной бирже, необходимо, как считает диссертант, в целом квалифицировать как элемент валютного обращения. При этом саму категорию «валютное обращение» с позиций гражданского права применительно к валютным биржам следует трактовать как совокупность действий субъектов валютных отношений по заключению, изменению, исполнению и прекращению биржевых валютных сделок.

Указанную категорию «валютное обращение» целесообразно закрепить в законодательстве. Введение подобного института позволит более четко разграничить для целей правотворчества и правоприменения сферы регулирования валютных отношений с выделением, с одной стороны, публично-правовой области указанного регулирования, в рамках преимущественно административного и финансового права, а также, с другой стороны, частно-правовой сферы, в рамках гражданского и международного частного права.

В главе 2 «**Имущественные и законодательные основы развития валютных бирж**» раскрываются особенности правового режима имущества валютных бирж и нормативные правовые проблемы формирования общероссийского валютного рынка.

В § 1 «**Правовой режим имущества валютных бирж**» выявлено, что правовой режим имущества валютных бирж с точки зрения гражданского права относится к категории вещных прав и охраняется государством с учетом этого обстоятельства. Речь, в первую очередь, идет о праве собственности на валютные ценности, которыми располагает валютная биржа как юридическое лицо.

Согласно российскому законодательству, валютная биржа, будучи участником коммерческих отношений, является организацией, созданной на

базе добровольного соглашения юридических лиц, которые объединяют свои средства, то есть имущество, и имеет своей целью удовлетворение общественных потребностей и извлечение прибыли. Обычно валютная биржа создается в форме акционерного общества.

Особенность правового режима имущества валютной биржи обусловлена тем, что, с одной стороны, она выступает в качестве коммерческого юридического лица со всеми вытекающими отсюда последствиями, а с другой стороны, валютная биржа представляет собой структуру, где происходит оборот валютных ценностей, в первую очередь, иностранной валюты.

Диссертантом обосновывается необходимость закрепления в законодательстве особенностей правового режима юридических лиц, включая и биржи. При этом автор приходит к выводу о том, что нормативное установление специального правового режима имущества юридических лиц, в том числе и валютных бирж, должно одновременно преследовать три цели: во-первых, обеспечивать реализацию правоспособности соответствующего юридического лица, для валютной биржи – это обеспечение организации проведения биржевых валютных торгов и разрешения биржевых валютных споров; во-вторых, гарантировать интересы его кредиторов; в-третьих, охранять имущественные права участников (учредителей).

Другой отличительной чертой правового режима имущества валютной биржи, по мнению диссертанта, следует считать то обстоятельство, что иностранную валюту можно купить и продать не только в рамках, то есть в прямом смысле слова на территории самой валютной биржи, но и на валютном аукционе. В соответствии с валютным законодательством, валютные аукционы проводят уполномоченные банки, то есть участники валютной биржи, получившие от Центрального Банка РФ лицензию на проведение аукционных торгов.

В современном российском законодательстве отсутствует механизм возмещения участникам валютной биржи имущественных потерь, вызванных неправомерными деяниями органов публичной власти и их должностных

лиц, прямо или косвенно связанных с процессом формирования курсообразования на валютной бирже. Существующий институт страхования от валютных рисков сам по себе не может служить эффективным гарантом возмещения указанных потерь участников валютных бирж.

В § 2 «Правовые проблемы формирования общероссийского биржевого валютного рынка» диссертантом обосновывается необходимость закрепления в действующем законодательстве специальной системы валютных бирж, включающей в себя, наряду с отдельными валютными биржами, также и общенациональную валютную биржу с соответствующими подразделениями в субъектах РФ. Целесообразность нормативного оформления такой системы вызвана тем, что биржа как экономико-правовое образование служит средством удовлетворения не только частных интересов участников биржевых валютных торгов, но и достижения некоторых публичных целей, основная из которых – это формирование и обеспечение известной устойчивости валютного рынка.

Анализ действующего законодательства РФ о валютном регулировании и валютном контроле, проведенный автором диссертации, показывает, что правовой статус валютной биржи в сфере валютного обращения и валютного контроля весьма близок к статусу кредитной организации в данной области. Отмеченное сходство выражается, прежде всего, в том, что:

- как и для кредитных организаций, для валютных бирж требования к порядку открытия счетов (вкладов) в банках за пределами территории РФ, проведения по указанным счетам (вкладам) валютных операций, а также представления отчетов о движении средств по этим счетам (вкладам), устанавливаются не правилами ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле», а предписаниями Центрального банка РФ, принятыми на основе данного акта;

- обязательная продажа части валютной выручки может быть осуществлена как через уполномоченный банк, так и посредством валютной биржи;

- контроль за валютными операциями в обоих случаях (в отношении обоих субъектов) осуществляет только Центральный банк РФ;
- валютная биржа обеспечивает осуществление расчетов по биржевым валютным сделкам.

Диссертантом показано, что на сегодняшний день, как и в начале экономических реформ, в России иностранную валюту можно приобрести в системе валютных бирж, а также во внебиржевых институтах, что снижает интерес к ее непосредственному приобретению через биржи. Принятие ряда нормативных правовых актов, направленных на корректировку такого положения, не изменило никак тенденции к обращению на внутреннем валютном рынке иностранной валюты. Законодателю, по мнению диссертанта, так и не удалось создать эффективные обеспечивающие правовые подсистемы формируемого процесса биржевой валютной торговли.

Автор диссертации отмечает, что зачастую цены на товары и услуги представлены, как правило, иностранной валюте, в условных единицах. Это, с одной стороны, формально противоречит ст. 140 ГК РФ, в которой предусмотрено, что российский рубль представляет собой единственное платежное средство на всей территории России при всех видах расчетов. С другой стороны, подобная ситуация допускается ст. 317 ГК РФ. Альтернативой сложившейся ситуации, по мнению диссертанта, может быть существенное ограничение использования во внутреннем обороте иностранной валюты, в том числе и через механизм валютных бирж, что, постепенно и происходит в России.

В главе 3 «Совершенствование законодательства в сфере функционирования валютных бирж» развивается проблематика, поднятая и обозначенная в главе 2 исследования. В настоящее время происходит развитие законодательства как в части правового регулирования биржевой деятельности, так и в области валютных правоотношений. В связи с этим задачей становится научное осмысление такого развития и выработка рекомендаций по его совершенствованию.

В § 1 «Либерализация законодательства о биржевой деятельности в области валютного рынка» показано, что анализ современного состояния нормативной правовой базы по вопросам валютного рынка, вообще, и функционирования валютных бирж, в частности, указывает на существование весьма сложной структуры соответствующих нормативных правовых актов. В работе анализируются различные уровни правового регулирования: федеральные законы РФ, законы РФ, указы Президента РФ, различные постановления Государственной Думы и Совета Федерации, подзаконные акты органов исполнительной власти. Автором предлагаются характеристики каждого из указанных уровней правового регулирования. В работе подчеркивается значение Федерального закона от 10 декабря 2003 года № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» в общей системе нормативного правового регулирования валютных правоотношений с учетом участия в них валютных бирж. Данный закон, по мнению автора, стал действенной основой дальнейшей либерализации законодательства в соответствующей области.

По мнению автора диссертации, современная концепция по либерализации валютного законодательства не обеспечена соответствующими отраслевыми нормами об ответственности за валютные правонарушения. Это влечет за собой снижение эффективности законодательства в целом. Поэтому валютное законодательство необходимо согласовывать в части юридической ответственности с рядом смежных областей законодательства: гражданским законодательством, законодательством о внешнеэкономической деятельности, страховым законодательством, об инвестиционной деятельности, законодательством о налогах и сборах.

Диссертантом предлагается провести кодификацию норм действующего законодательства о биржах и биржевой деятельности. Для этой цели следует принять федеральный закон «О биржах и биржевой деятельности». В рамках данного нормативного правового акта следует сформулировать как общие нормы, касающиеся всех бирж («Общие положения» указанного федерального закона), так и специальные нормы, посвященные их отдельным

видам (валютным, фондовым, товарным биржам – отдельные главы данного акта). В этом же акте целесообразно нормативно закрепить систему государственной поддержки (государственного стимулирования) валютных и иных бирж, включающую в себя частноправовые (организация соответствующей системы страхования, льготного кредитования валютной биржи и ее участников и др.) и публично-правовые элементы (налоговые льготы, стимулирование в области учета и отчетности, лицензирования и проч.).

В § 2 «Правовые основы международных биржевых валютных операций и вопросы валютной безопасности страны» показано изменение роли и значимости функционирования валютных бирж, поскольку в сфере международных валютно-финансовых отношений изменяются параметры объема и глубина спроса на свободно конвертируемую валюту в качестве инструмента инвестирования и финансирования на мировых финансовых рынках.

На основе анализа законодательства и практики его применения автором сделан вывод о том, что институт валютных бирж выступает в качестве одного из правовых средств обеспечения валютной безопасности Российской Федерации. Это обстоятельство подтверждается существованием правовых ограничителей функционирования валютных бирж (закрепление специальной правоспособности и проч.).

Автором диссертации, кроме того, раскрываются причины и основные способы борьбы с типичными видами нарушений валютного законодательства России. Среди таких нарушений автором особо выделены: сокрытие валютной выручки; перевод иностранной валюты со счетов резидентов в российских банках на счета нерезидентов в иностранных банках в качестве взносов в уставные фонды без разрешения ЦБ РФ; перевод портфельных инвестиций российских предприятий и организаций в ценные бумаги компаний без разрешения Банка России; фиктивные контракты на импорт и т.д.

В исследовании установлено, что нарушения валютного законодательства предопределили следующие основные каналы нелегальной утечки ино-

странной валюты из РФ: занижение контрактной цены при экспорте; во-вторых, завышение контрактной цены при импорте; не возврат валютной выручки под предлогом якобы форс-мажорных и иных независимых от сторон обстоятельств, и ряд других. Анализ подобных правонарушений показывает их динамизм – они видоизменяются с развитием соответствующего рынка и валютного законодательства. По сути, эти деяния посягают не только на публичный интерес, но и на частноправовой порядок. Поэтому в рамках указанного законодательства должна быть создана гибкая система правовых последствий (включая и частноправовые меры) нарушения правовых норм, реагирующая на изменяющуюся ситуацию. Однако сегодня нормативно-правовая база валютного рынка так и не смогла создать соответствующих защитительных мер, в том числе и частноправового характера.

В этой связи, по мнению диссертанта, очевидно, что без создания эффективного механизма применения норм валютного регулирования, без разработки государственных гарантий в валютном сегменте страны, без обеспечения финансовой устойчивости банков-участников валютных бирж рыночные отношения в России не смогут дальше нормально развиваться.

Вступление России во Всемирную Торговую Организацию должно привести к активизации деятельности валютных бирж, к более полному и планомерному подключению к уже существующей системе мировой валютной биржевой оценки.

В заключение работы представлены выводы по исследованию в целом, обобщены предложения по совершенствованию действующего законодательства.

По теме диссертационного исследования автором опубликованы следующие работы:

1. Хамитова Г.Р. О правовом положении валютных бирж. /Хамитова Г.Р. Право и экономика в период реформ. – Казань: Изд -во «Таглитмат» Института экономики, управления и права, 2003. – 256 с. – с.237 – 245.

2. Хамитова Г.Р. Международные валютные операции и вопросы валютной безопасности страны. /Хамитова Г.Р. Право и экономика в условиях рынка. -Казань: Изд -во «Таглимат» Института экономики, управления и права, 2004. – 348 с. – С.273-286.
3. Хамитова Г.Р. Правовой режим имущества валютных бирж. /Хамитова Г.Р. Право и экономика в условиях рынка. – Казань: Изд -во «Таглимат» Института экономики, управления и права, 2004. – 348 с. – С.286-293.
4. Хамитова Г.Р. Субъекты валютных правоотношений. /Хамитова Г.Р. Сборник научных трудов докторантов, аспирантов и соискателей. – Казань: Изд –во Казанского университета, 2004. – 178 с. - С.146 – 155.
5. Хамитова Г.Р. Гражданско –правовое положение валютных бирж. –Казань: Изд -во Казанского университета, 2005. -136 с.